

На правах рукописи

Минг

Мингазова Альбина Минныхановна

**Договорное регулирование
инвестиционной деятельности**

Специальность: 12.00.03 – гражданское право, предпринимательское право,
семейное право, международное частное право

АВТОРЕФЕРАТ
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

КАЗАНЬ 2017

Диссертация выполнена на кафедре гражданского и предпринимательского права ФГАОУ ВО «Казанский (Приволжский) федеральный университет»

Научный руководитель: Михайлов Андрей Валерьевич - кандидат юридических наук, и.о. заведующего кафедрой предпринимательского и энергетического права ФГАОУ ВО «Казанский (Приволжский) федеральный университет»

**Официальные
оппоненты:**

Лисица Валерий Николаевич - доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой правового обеспечения рыночной экономики ФГАОУ ВО «Новосибирский национальный исследовательский государственный университет»

Кирпичев Александр Евгеньевич - кандидат юридических наук, заместитель заведующего кафедрой гражданского права ФГБОУ ВО «Российский государственный университет правосудия»

Ведущая организация: ФГБОУ ВО «Всероссийский государственный университет юстиции (РПА Минюста России)»

Защита состоится 1 июня 2017 года в 13.00 часов на заседании диссертационного совета ДМ 212.081.26 по защите диссертаций на соискание ученой степени кандидата юридических наук при ФГАОУ ВО «Казанский (Приволжский) федеральный университет» по адресу: 420008, г. Казань, ул. Кремлевская, д. 18, ауд. 335.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке им. Н.И. Лобачевского Казанского (Приволжского) федерального университета.

Электронная версия автореферата размещена на официальных сайтах Высшей аттестационной комиссии Министерства образования и науки РФ (<http://vak.ed.gov.ru>) и Казанского федерального университета (<http://kpfu.ru>).

Автореферат разослан «___» _____ 2017 г.

Ученый секретарь диссертационного совета,
кандидат юридических наук, доцент



Г.Р. Хабибуллина

I. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ДИССЕРТАЦИОННОЙ РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования.

Инвестиционная деятельность является важным фактором социально-экономического развития страны. На значимую роль инвестиций постоянно обращается внимание как внутри страны, так и на международной арене. Инвестиции в экономики России обеспечивают воспроизводство основных фондов - зданий, сооружений, транспортных средств, станков, оборудования, которое необходимо для выпуска готовой продукции, машин, а государство создает необходимые правовые условия, используя меры для стимулирования инвесторов. Но инвестиционные отношения в рамках заключения инвестиционных договоров недостаточно урегулированы государством, так как действующее законодательство противоречиво и часто меняется, и не всегда в должной мере способно защищать права и законные интересы инвесторов, обеспечить приток инвестиций, в том числе и иностранных.

Несмотря на имеющиеся научные исследования, нельзя признать, что существует целостное цивилистическое понимание правовой природы инвестиций и инвестиционной деятельности. Вопросы, касающиеся договорного регулирования инвестиционной деятельности в науке исследованы не в полной мере.

Актуальность темы настоящего исследования обусловлена и тем, что, несмотря на значительное количество принятых к настоящему времени нормативно-правовых актов, регламентирующих инвестиционную деятельность, далеко не все юридические аспекты указанной деятельности нашли свое отражение в соответствующих актах - пока лишь намечены основные направления инвестиционной политики государства.

Без инвестиций крайне затруднены создание капитала, обеспечение конкурентоспособности российских товаропроизводителей на внешних и внутренних рынках; сегодня экономический рост напрямую зависит от притока в экономику инвестиций и их грамотного, эффективного использования. Интеграция России в мировую экономику требует повышения инвестиционной активности, государственной защиты инвестиций, в том числе иностранных. Для решения поставленной задачи необходимо уделить особое внимание правовому регулированию инвестиционной деятельности, в том числе на муниципальном и локальном уровнях.

Актуальность настоящего научного исследования обусловлена также расширением инвестиционного сотрудничества Российской Федерации с зарубежными странами. Вступление Российской Федерации во Всемирную Торговую Организацию (далее – ВТО) должно привести к тому, что в российское законодательство будут внесены многочисленные изменения, - реформы в том числе затронут и отечественное инвестиционное законодательство. Создание Таможенного союза ЕврАзЭС, ЕАЭС означает три ключевых преимущества: экономическую безопасность, прямые

инвестиции и рост занятости. Это означает, что в ближайшем будущем потребуется принять в Российской Федерации акты, закрепляющие положения документов ВТО относительно инвестиционных режимов, обязательных для членов организации, Таможенного союза и ЕАЭС.

В судебной практике достаточно много вопросов возникает, как правильно квалифицировать с правовой точки зрения отношения, складывающиеся в процессе осуществления инвестиционной деятельности. Те законодательные новеллы правового регулирования, которые появились в области регулирования инвестиционной деятельности пока на практике апробированы крайне слабо. В действующем законодательстве, в сложившейся судебной практике и в правовой науке еще не выработано единого подхода к пониманию правовой природы инвестиционного договора: закрепленные в законодательстве виды гражданско-правовых договоров либо указываются как один из видов инвестиционного договора без указания признаков такой их классификации, или же предлагается считать инвестиционным договором новый вид или новый тип гражданско-правовых договоров, при этом соответствующие такому виду или типу договора видовые (типовые) признаки также не раскрываются. Судами применяются термины «инвестиционный договор», «инвестиционные соглашения» и «инвестиционный контракт» однако основания для отнесения договоров к числу инвестиционных практика Верховного суда Российской Федерации также не раскрывает.

Среди публикаций по вопросам, связанным с правовыми аспектами инвестиционных отношений, имеется лишь небольшое число исследований, посвященных правовому регулированию инвестиционной деятельности. Проблемы договорного регулирования инвестиционной деятельности в Российской Федерации остаются разработанными в недостаточной мере.

Следовательно, разработка способов развития и совершенствования договорного регулирования инвестиционной деятельности приобретает в последнее время особую актуальность, требующая углубленного научного анализа.

Степень разработанности темы диссертационного исследования. Аспектам договорного регулирования инвестиционной деятельности посвящено значительное число работ, но в большинстве своем эти работы освещают вопросы, касающиеся исследования экономического преобразования инвестиционной политики и экономического содержания инвестиционной деятельности.

Отдельные проблемы договорного регулирования инвестиционной деятельности исследуются во многих научных трудах отечественной юриспруденции. К ним относятся диссертации Андреяновой И.В., Вдовина И.А., Лисицы В.Н., Муравьева Б.В., Потаповой Ю.В., Ратниковой Д.С., Сокола В.П., Тюрина В.Ю., Целовальниковой И.Ю. и др. К примеру, в диссертации Ратниковой Д.С. достаточно полно раскрыто понятие субъектов инвестиционной деятельности и проанализированы их виды, при этом понятие объектов инвестиционной деятельности не раскрывается. Лисица

В.Н. (Международные инвестиционные соглашения : договоры, контракты. г.Новосибирск, 2010г. Гражданско-правовой механизм регулирования инвестиционных отношений, осложнённых иностранным элементом, г. Москва, 2014г.) в своей работе исследует принципы, методы правового регулирования инвестиционной деятельности, широко раскрывает понятие инвестиционных правоотношений и их специфику, раскрывает сущность инвестиционного договора. Целовальникова И.Ю. (Гражданско-правовое регулирование инвестиционной деятельности. г.Ростов-на-Дону, 2005г.) в своем диссертационном исследовании разработала систему инвестиционных договоров. В работе Савиной М.Ю. (Договорно-правовое регулирование иностранной инвестиционной деятельности в Российской Федерации. г.Москва, 2009г.) объектом исследования явились общественные отношения, складывающиеся в связи с договорно-правовым регулированием иностранных инвестиций в Российской Федерации.

Однако, несмотря на то, что многие аспекты правового регулирования инвестиционной деятельности в юридической литературе были исследованы, стоит отметить, что в настоящее время самостоятельное целостное исследование в данной сфере отсутствует, посвященное договорному регулированию инвестиционной деятельности, которое позволило бы раскрыть сущность и особенности договорного регулирования. Кроме того недостаточное внимание уделено элементам гражданско-правовых договоров, регулирующих инвестиционную деятельность. Таким образом, неразрешенность ряда спорных вопросов в сфере договорного регулирования инвестиционной деятельности показывает, что в недостаточной степени разработана данная проблема и обосновывает научную актуальность выбранной темы.

Целью настоящего диссертационного исследования является формирование целостного цивилистического представления о договорном регулировании инвестиционной деятельности в Российской Федерации, выработка современной правовой модели договорного регулирования инвестиционной деятельности.

Достижение данной цели потребовало решение следующих научно-практических **задач**:

- выявить основные правовые признаки инвестиционной деятельности;
- сформулировать содержание базовых понятий в сфере инвестиционной деятельности, таких как: «инвестиционный договор», «субъекты инвестиционного договора», «объекты инвестиционного договора»;
- выявить и определить структуру системы гражданско-правовых договоров, регулирующих инвестиционную деятельность, выявить целевые и функциональные взаимосвязи между элементами этой системы;
- раскрыть содержание гражданско-правовых договоров, регулирующих инвестиционную деятельность;
- сформулировать понятие категории «инвестиционный договор» как правовой формы осуществления инвестиционной деятельности;

- установить особенности субъектного состава гражданско-правовых договоров, регулирующих инвестиционную деятельность;
- определить существенные условия договора в разработанной автором модели инвестиционного договора.

Объектом исследования являются общественные отношения в области договорного регулирования инвестиционной деятельности.

Предметом настоящего исследования выступает совокупность норм гражданского законодательства, законодательства о предпринимательской деятельности, инвестиционного законодательства, иных сфер законодательства, которые закрепляют регулирование инвестиционной деятельности, практика применения этих норм, а также доктрины и научные представления относительно круга исследуемых вопросов.

Методологическая основа исследования. При решении поставленных задач автор опирался на современные методы познания, выявленные и разработанные наукой и апробированные практикой. В процессе работы над диссертационным исследованием автор использовал различные общенаучные, специальные и частнонаучные методы познания. Основой исследования стал диалектический метод познания, с помощью которого удалось наиболее полно и подробно раскрылась сущность договорного регулирования инвестиционной деятельности. Принципы научной диалектики позволили выявить сущностные характеристики договорного регулирования инвестиционной деятельности и формы их проявления. В ходе написания работы использование метода системного исследования позволило диссертанту рассмотреть структуру системы гражданско-правовых договоров, регулирующих инвестиционную деятельность и взаимосвязь этих договоров. Межотраслевой метод юридических исследований использовался диссертантом при исследовании содержания, структуры и особенностей инвестиционных договоров. Посредством применения формально-юридического метода были сформулированы основные понятия исследования.

Методологической основы диссертационного исследования выступили и иные методы познания (в частности, статистический, логический методы, методы комплексного анализа и др.), а также разнообразные приемы толкования норм права, которые в совокупности способствовали достижению установленной цели исследования.

Эмпирической основой диссертационного исследования выступают материалы юридической практики, в том числе опубликованной и неопубликованной судебной практики (более 80 судебных актов, в том числе постановления Конституционного Суда Российской Федерации, определения и постановления Верховного Суда Российской Федерации, постановления и информационные письма Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, материалы практики судов общей юрисдикции и арбитражных судов различных субъектов Российской Федерации, а также судебные акты Арбитражного суда Республики Татарстан). Подробно были исследованы особенности правового оформления инвестиционных проектов, в частности:

«Финансирование первоочередных мероприятий по созданию индустриального парка «Химград», Модернизация производства ЗАО «Васильевский стекольный завод», Фабрика по переработке древесных отходов. 1 этап. Древесная мука (ООО «Сабинский полидрев»), Организация серийного производства детских кроссовых автомобилей «Мини-багги» (ООО «Халекс-Мотоспорт»).

Теоретическую основу исследования составили научные труды российских исследователей в области гражданского и предпринимательского права, общей теории права, которые относятся к теме диссертации. В процессе работы над диссертацией автор использовал работы: Алексеева С.С., Андреева В.К., Антиповой О.М., Богатырева А.Г., Богуславского М.М., Брагинского М.И., Братусь С.Н., Быкова А.Г., Вавилина Е.В., Вдовина И.А., Витрянского В.В., Вознесенской Н.Н., Габова А.В., Гапеева В.Н., Дойникова И.В., Дорониной Н.Г., Дьяченко Ю.С., Ершовой И.В., Жилинского С.Э., Залесского В.В., Зинченко С.А., Занковского Н.Н., Иванова В.В., Иоффе О.С., Калмыкова Ю.Х., Кашеваровой Ю.Н., Комарова В.В., Коршунова Н.М., Курбатова А.Я., Ламинцева А.А., Лаптева В.В., Лисицы В.Н., Лукьянцева А.А., Майфата А.В., Маковского А.Л., Мамутова В.К., Мартемьянова В.С., Михайлова А.В., Петрова Ю.В., Покачаловой Е.В., Попондопуло В.Ф., Путинского В.К., Розенберга М.Г., Салиевой Р.Н., Сергеева А.П., Ситдиковой Р.И., Скарженковского Н.Г., Суханова Е.А., Семилутиной Н.Г., Сухарева А.Я., Толстого Ю.К., Фархутдиновой И.З., Фаткуллина Ф.Н., Хохлова В.А., Целовальниковой И.Ю., Челышева М.Ю., Шишкина С.Н., Шерстобитова А.Е., Яковлева В.Ф. и др.

Научная новизна диссертации состоит в том, что автором сформулировано целостное научное представление о договорном регулировании инвестиционной деятельности, разработана авторская модель договорного регулирования инвестиционной деятельности.

Разработанная автором модель договорного регулирования инвестиционной деятельности заключается в четком установлении субъектов, объектов, источников правового регулирования инвестиционной деятельности, в выявлении принципов взаимодействия субъектов при осуществлении такой деятельности, в установлении оснований такого взаимодействия (основным основанием является инвестиционный договор) и выработке четкого представления о системе средств защиты субъектов инвестиционного процесса. При этом автором в рамках данной модели.

- установлены существенные правовые признаки инвестиционной деятельности;
- выявлена система договоров, регулирующих инвестиционную деятельность;
- сформулировано авторское представление о правовой природе инвестиционного договора об элементах и существенных условиях;
- раскрыто содержание категории «объект инвестиционной деятельности»;
- обоснована целесообразность систематизации действующих

инвестиционно-правовых норм с целью их упорядочения и объединения в единый нормативно-правовой акт;

- сформулированы основные выводы по развитию регионального законодательства, касающегося регулированию инвестиционной деятельности; обоснованы и предложены изменения и дополнения, касающиеся развития договорного регулирования инвестиционной деятельности.

Научная новизна выражается и конкретизируется в следующих положениях, выносимых на защиту:

1. Правовыми признаками инвестиционной деятельности являются:

- целевая направленность (вложение инвестиций носит перспективный характер, направлено на получение в будущем прибыли, а также в целях достижения иного полезного результата);

- универсальность в субъектном плане (субъектами инвестиционной деятельности могут быть любые субъекты гражданских прав, а в ряде случаев структуры, не являющиеся субъектами гражданских прав по российскому законодательству);

- срочность (инвестиции реализуются в течение определенного срока, при этом направлены на получение прибыли в будущем);

- возможность фактического и юридического контроля над вложением инвестиций со стороны инвестора;

- регулирование инвестиционных отношений специальным законодательством.

2. Механизм правового регулирования инвестиционной деятельности представляет собой совокупность разноотраслевых (как в сфере действия, частного права, так и публичного права) юридических средств (нормы права, субъективные права и юридические обязанности, юридические факты, властные акты правоприменительных органов, организационная деятельность государства и его органов), посредством которых осуществляется правовое регулирование инвестиционных отношений.

При этом действие механизма правового регулирования инвестиционной деятельности проявляется преимущественно в сфере действия гражданского права.

Публично-правовые средства в механизме правового регулирования инвестиционной деятельности являются по своей правовой природе - правовыми стимулами (налоговые льготы, бюджетные ассигнования, субвенции, субсидии и т.д.) и ограничениями (запрет на использование преимущественного положения и т.д.), обеспечивающих и гарантирующих эффективную работу частноправовых средств.

3. Договорное регулирование инвестиционной деятельности выполняет функции:

- непосредственной организации и упорядочения отношений субъектов инвестиционной деятельности, обеспечения согласования воли сторон на вступление в конкретное инвестиционное отношение,

- функции координации отношений сторон инвестиционной деятельности, включая организационно - процедурные аспекты.

4. Главная особенность договоров, регулирующих инвестиционную деятельность, заключается в том, что в процессе их реализации вкладываемые в объекты предпринимательской и (или) иной деятельности объекты гражданских прав, принадлежащие инвестору, могут преобразовываться из одной натуральной формы в другую (например, в объект недвижимости), путем правомерных действий специально уполномоченных на то договором лиц.

К гражданско-правовым договорам, регулирующим инвестиционную деятельность, относятся: инвестиционный договор, договор финансовой аренды (лизинга), соглашение о разделе продукции, концессионные соглашения, договор о долевом участии в строительстве многоквартирных домов.

5. Инвестиционный договор представляет собой соглашение, в соответствии с которым одна сторона (инвестор) обязуется передать инвестиции, а другая сторона (организатор инвестирования), за соответствующее вознаграждение, обязуется на основе инвестиционного проекта осуществить их вложение с целью получения инвестором в будущем от организатора инвестирования прибыли и (или) в собственность имущества в срок и (или) в сроки, установленные договором.

6. Объектами инвестиционных договоров являются материальные и нематериальные, введенные или предназначенные для введения в оборот объекты гражданских прав, использование которых отвечает требованиям законодательства, действующего в месте реализации инвестиционного проекта, вкладываемые в объекты предпринимательской либо иной деятельности с целью получения прибыли или достижения иного полезного эффекта.

Объекты инвестиционных договоров, как правило, определены родовыми признаками. Именно такие объекты преимущественно охраняются системой средств защиты инвестиций в законодательстве об инвестиционной деятельности.

7. К существенным условиям инвестиционного договора следующие условия: предмет, цена, срок, контроль за вложенными инвестициями со стороны инвестора.

При раскрытии предмета инвестиционного договора нужно указывать порядок, источники, сроки и цели финансирования, так как в соответствии с имеющейся судебной практикой именно эти условия признаются сторонами существенными. Цена инвестиционного договора фактически представляет собой стоимость осуществления инвестиционного проекта для инвестора.

От определения срока исполнения обязательства зависит распределение рисков между сторонами, начало исчисления гарантийного срока, установление штрафных санкций за невыполнение условий договора.

Контроль за осуществлением инвестиционной деятельности является одним из отличительных признаков инвестиционных договоров, здесь можно

говорить и о государственном контроле, и о контроле инвестора по исполнению утвержденного инвестиционного проекта, в том числе и контроль иностранных инвесторов.

Механизм контроля за вложенными инвестициями со стороны инвестора включает: систему средств защиты инвестиций; своевременное получение информации по использованию вложенных инвестиций, и по срокам и этапам выполнения инвестиционного проекта.

Сформулированные в работе теоретические положения позволили выработать ряд общих предложений по совершенствованию действующего российского законодательства:

1. Усиление эффективности правового регулирования в инвестиционной сфере связывается с необходимостью систематизации действующих инвестиционно-правовых норм с целью их упорядочения и объединения в единый нормативно-правовой акт – Закон об инвестиционной деятельности. Существующее правовое регулирование основано на действии нескольких законодательных актов, отличается бессистемностью и архаичностью. При этом ряд отношений, объективно требующих регулирования, не регламентируется законодательными нормами. Пока не нашли отражения в российском инвестиционной законодательстве и международно-правовые нормы, действие которых связано со вступлением Российской Федерации во Всемирную торговую организацию.

Необходимо устранить противоречивость и дублирование, имеющееся между нормативно-правовыми актами, регулирующими инвестиционную деятельность, в частности Закон РСФСР от 26 июня 1991 г. «Об инвестиционной деятельности в РСФСР», Федеральный закон от 9 июля 1999 г. №160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации», Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. №39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» и систематизировать законодательство, регулирующее инвестиционные отношения, которое может быть выражено в разработке и принятии единого комплексного законодательного нормативного акта.

2. Проведенный автором анализ регионального законодательства в области инвестиционной деятельности позволяет сделать вывод, что целесообразно законодательно закрепить термин «приоритетные объекты инвестиционной деятельности» в зависимости от местонахождения субъекта Российской Федерации. Приоритетные объекты инвестиционной деятельности – это объекты, с учетом возможностей и особенностей региона (субъектов РФ), требующие наибольшего вложения инвестиций, которые обеспечат инвестору режим наибольшего благоприятствования в виде определенных гарантий и различных льгот. В последующем это позволит установить те или иные льготы либо гарантии для привлечения инвестиций в ту сферу экономики субъекта Российской Федерации, которая требует большой разработки, и как следствие вложение инвестиций.

3. Целесообразно на законодательном уровне закрепить понятие «инвестиционный договор». Инвестиционный договор является особым видом договора, специально не предусмотренным нормами гражданского законодательства, однако с развитием инвестиционно-финансовой деятельности в Российской Федерации и значительными рисками инвесторов при заключении инвестиционных договоров в настоящее время возрастает необходимость четкой законодательной регламентации данного договора как отдельного вида гражданско-правового договора.

Теоретическая и практическая значимость результатов исследования состоит в том, что в работе сформулирован ряд теоретических и методологических выводов по вопросам договорного регулирования инвестиционной деятельности, имеющих значение для дальнейшего развития инвестиционного права, а также цивилистической науки в целом. Данные выводы послужат достоверной теоретической базой для дальнейших научных работ по проблемным вопросам и могут быть использованы в практической деятельности в сфере инвестиционной деятельности.

Материалы исследования могут быть использованы при преподавании учебных дисциплин «Гражданское право», «Предпринимательское право», «Правовое регулирование инвестиционной деятельности» в высших и средних учебных заведениях, в разработке спецкурсов, учебно-методических пособий.

Апробация результатов исследования. Диссертационная работа выполнена, обсуждена и одобрена на кафедре гражданского и предпринимательского права ФГАОУ ВО «Казанский (Приволжский) федеральный университет».

Основные положения и выводы настоящего диссертационного исследования докладывались и обсуждались на теоретических семинарах кафедры гражданского и предпринимательского права ФГАОУ ВО «Казанский (Приволжский) федеральный университет», а также на научных и научно-практических конференциях различного уровня.

Результаты диссертационного исследования нашли отражение в опубликованных научных статьях (10), в том числе в журналах и изданиях, рекомендованных ВАК РФ (6).

Результаты исследования используются в учебном процессе КФУ – при проведении занятий по дисциплинам «Предпринимательское право», «Коммерческое право», «Хозяйственное право». Сформулированные в диссертации положения, выводы, предложения и рекомендации обсуждались и рецензировались на заседаниях кафедры гражданского и предпринимательского права Казанского (Приволжского) федерального университета; были опубликованы в ряде авторских статей и материалах научно-практических конференций.

Структура диссертации обусловлена поставленными целями и задачами исследования. Она состоит из введения, трех глав, объединяющих семь параграфов, заключения, списка использованных нормативно-правовых актов, материалов судебной практики и специальной литературы.

I. ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ ДИССЕРТАЦИИ

Разработка темы осуществлялась в соответствии с ее актуальностью, научно-методологическим уровнем разработанности проблем сформулированной темы, целями и задачами исследования, его предметом, объектом, избранными методами, позволившими сформулировать важнейшие позиции, новизны, выносимые на защиту и подтвердить практическую значимость работы.

Во **введении** обоснована актуальность темы диссертационного исследования, проанализирована степень научной разработанности гражданско-правового регулирования инвестиционной деятельности и договорного регулирования этой деятельности, определены цели, задачи, объект и предмет, показаны научная новизна, теоретическая значимость работы, сформулированы основные выводы и положения, выносимые на защиту, приведены сведения об апробации результатов исследования.

Первая глава диссертации – «Понятие и система правового регулирования инвестиционной деятельности» - состоит из трех параграфов и посвящена анализу основных категорий института инвестиционной деятельности, понятию и общей характеристике инвестиций, инвестиционной деятельности; исследованию определения понятия «инвестиций» разработанное, как в национальном праве, так и международном праве.

В первом параграфе **«Понятие и формы осуществления инвестиционной деятельности»** всесторонне исследуются доктринальные подходы к пониманию правовых явлений в области инвестиционной деятельности, сравниваются предлагаемые различными авторами определения понятия «инвестиций», «инвестиционной деятельности», автор предпринимает попытки дополнить и уточнить данные понятия, восполнив тем самым пробелы в теории гражданского и предпринимательского права в части институтов инвестиций и инвестиционной деятельности. Термин «инвестиционная деятельность» часто упоминается как в нормативных актах, работах исследователей, так и в средствах массовой информации, однако наряду с этим проблема, связанная с формулированием понятия, во многом остается открытой и заслуживает серьезного внимания.

Проанализировав различные источники отечественных и зарубежных авторов, диссертант приходит к выводу, что инвестиционной деятельности свойственны признаки предпринимательской, за исключением некоторых особенностей.

Проведя анализ классификации форм, автор делает вывод, что они носят договорной характер. Выделение форм инвестиционной деятельности необходимо для более точного определения природы возникновения инвестиционных отношений и возможности применения к ним норм гражданского права, регулирующих договорные отношения.

Автором выделены признаки инвестиционной деятельности, которыми являются:

- направленность на получение прибыли (как правило, вложение инвестиций носит перспективный характер, т.е. встречное удовлетворение ожидается не сразу, а в будущем (в перспективе));
- является законной активной деятельностью по вложению имущества, а также неимущественных прав в какой-либо объект;
- деятельность обусловлена личной заинтересованностью, инициативой инвестора;
- целенаправленный характер вложения средств в объекты и инструменты инвестирования;
- определенный срок вложения средств (инвестиции направлены на получения прибыли в будущем);
- юридически своеобразная правовая регламентация, то есть нормы инвестиционного права обязательны для всех, кто является участником инвестиционных отношений;
- основными участниками являются собственники;
- охраняются государством, осуществляющим контроль за соблюдением норм инвестиционного права;
- формулируют права субъектов инвестиционной деятельности на конкретные виды дозволенных действий на те или иные объекты, признаваемые инвестициями, а также обязанности, запреты и меры ответственности за их неисполнение или нарушение;
- инвестором может быть даже не зарегистрированное в качестве предпринимателя лицо;
- контроль государства и инвестора за инвестиционной деятельностью.

Во втором параграфе «**Правовое значение и классификация инвестиций**» автор диссертации, обращаясь к проблеме правового значения инвестиций, анализирует законодательство Российской Федерации и ее субъектов, а обращаясь к проблеме классификаций инвестиций, анализирует различные подходы к классификации инвестиций, предлагает свой подход к классификации инвестиций.

Классификация инвестиций имеет не только практическое, но и научное значение, так как деление инвестиций на виды помогает более детально представить значение инвестиций и более глубоко проводить их анализ с целью повышения эффективности их использования.

На основе проведенного анализа, имеющихся подходов к классификации инвестиций, автор предлагает следующую классификацию инвестиций, которая позволила грамотно их учитывать, и анализировать уровень их использования и на этой основе получать объективную информацию для разработки эффективной инвестиционной политики:

1. По объектам вложений средств: реальные и финансовые инвестиции
2. По цели инвестирования выделяют: прямые и портфельные (непрямые).

3. По характеру участия в инвестировании: прямые и косвенные инвестиции.

4. По периоду инвестирования: краткосрочные и долгосрочные инвестиции.

5. По формам собственности инвестиционных ресурсов: частные, государственные и иностранные.

6. По региональному признаку: инвестиции внутри страны и за рубежом.

7. По рискам различают: агрессивные, умеренные и консервативные инвестиции.

В третьем параграфе **«Система источников правового регулирования инвестиционной деятельности»** подвергнуты всестороннему анализу нормативные акты российского законодательства, а также международные соглашения, в которых содержатся правовые нормы, регулирующие отношения в инвестиционной сфере. Предметом регулирования инвестиционной деятельности как комплексной отрасли являются как частноправовые, так и публично-правовые отношения. Более узким является деление по отраслевой принадлежности правоотношений, также как и правовых норм, на гражданско-правовые, конституционно-правовые, уголовно-правовые, административно-правовые нормы и т.д.

Правовое регулирование инвестиционной деятельности осуществляется различными отраслями публичного и частного права. Эта сфера регламентирована гражданским, административным, финансовым, валютным, налоговым законодательством.

В настоящее время идет активизация инвестиционной деятельности. Для обеспечения этого процесса необходимо создать механизм правового регулирования инвестиционной деятельности. Механизм правового регулирования охватывает комплекс фрагментов правовой действительности, т.е. комплекс последовательно связанных правовых средств. Автором предложено собственное определение понятия «механизма правового регулирования инвестиционной деятельности», а также рассмотрены функции, которые договорное регулирование выполняет в механизме правового регулирования инвестиционной деятельности.

Проведя анализ имеющегося законодательного по регулированию инвестиционной деятельности автор доказывает, что существуют определенные правовые и нормативные пробелы, что не только не способствуют созданию благоприятных условий для осуществления инвестиционной деятельности, как со стороны государства, так и со стороны иных инвесторов, но и снижает эффективность инвестиций.

Обоснована необходимость создания единого нормативно-правового акта – Закона об инвестиционной деятельности, который поможет устранить противоречивость и дублирование, имеющееся между нормативно-правовыми актами, регулирующими инвестиционную деятельность, в частности ФЗ «Об инвестиционной деятельности в РФ», ФЗ «Об иностранных инвестициях», ФЗ «Об осуществлении инвестиций в форме

капитальных вложений». Кроме того, при разработке единого нормативно-правового акта – Закона об инвестиционной деятельности в него можно включить нормы по нормативному регулированию основополагающих институтов, определить полномочия органов государственной власти по правовому регулированию инвестиций и защите прав инвесторов, в том числе и иностранных инвесторов, и их пределы; закрепить цели, задачи, принципы и функции защиты инвесторами своих прав; создания действенного механизма исполнения инвестиционного законодательства; разрешить вопросы, касающиеся оптимизации налогообложения инвестиций и страхования; создания правового механизма управления программным обеспечением защиты инвестиций.

Во второй главе диссертации **«Система гражданско-правовых договоров, регулирующих инвестиционную деятельность»** состоящей из двух параграфов проанализирована правовая природа гражданско-правовых договоров, регулирующих инвестиционную деятельность. Автором рассмотрены имеющиеся в правовой науке подходы к пониманию инвестиционного договора, сформулировано авторское понятие инвестиционного договора, рассмотрены договоры, заключаемые для обеспечения инвестиционной деятельности.

В первом параграфе **«Общая характеристика гражданско-правовых инвестиционных договоров»** проанализированы подходы к пониманию термина «инвестиционный договор», сформулировано авторское понятие «инвестиционного договора».

В правовой науке содержание термина «инвестиционный договор», обозначающего понятие договорной формы инвестиционной деятельности, определяется неоднозначно, более того, высказанные подходы можно оценить как взаимоисключающие.

Существующие дискуссии предопределены сложным характером тех правоотношений, которые возникают в связи с инвестиционной деятельностью на территории государства.

В правовой литературе распространен подход к определению инвестиционного договора путем прямого отнесения того или иного гражданско-правового договора к правовым формам инвестиционной деятельности.

При этом известно, что инвестиционного договора как специального вида договора, в том числе и в варианте непоименованного или смешанного, не существует. Тот договор, который обозначен как инвестиционный и отсылает к Федеральному закону от 25 февраля 1999г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений», Закон РСФСР от 26 июня 1999г. № 1488-1 «Об инвестиционной деятельности в РСФСР», должен быть одним из договоров, предусмотренных Гражданским кодексом РФ.

Существует много случаев, когда суд сталкивался с неопределенностью правовой природы заключенных инвестиционных

договоров и, как следствие, с трудностями правильного разрешения споров, возникших из заключенных инвестиционных соглашений.

Проанализировав подходы к определению понятия «инвестиционный договор», имеющиеся в научной литературе, автор сформулировал собственное определение понятия «инвестиционного договора» - это договор по которому одна сторона (инвестор) обязуется передать инвестиции с возможностью последующего контроля, а другая сторона (организатор инвестирования), за соответствующее вознаграждение, обязуется осуществить их вложение на основе инвестиционного проекта с целью получения инвестором в будущем от организатора инвестирования прибыли и (или) в собственность имущества в срок и (или) в сроки, установленные договором.

Чтобы более полно раскрыть понятие «инвестиционной деятельности» автор исследует вопрос о правовом значении элементов, составляющих «содержание инвестиционной деятельности». Содержание инвестиционной деятельности включает в себя: инвестиционный процесс (взаимодействие между объектом, субъектом в форме сложившихся и развивающихся связей), инвестиционную среду (наличие совокупности объективных и субъективных факторов, влияющих на инвестиционный процесс), инвестиционный климат (форма проявления инвестиционной среды в виде благоприятных или неблагоприятных ее характеристик), инвестиционные риски (вероятность наступления определенных событий в процессе инвестиционной деятельности субъекта по управлению объектом). Для полного раскрытия понятия содержания инвестиционной деятельности соискателем проанализированы понятия и основные признаки инвестиционного процесса, сформулировано авторское понятие инвестиционного процесса и его этапы.

Проанализировав законодательство, регулирующее вопросы, связанные с инвестиционными договорами, автор делает вывод, что в Гражданском кодексе РФ нет отдельной главы, содержащей положения инвестиционного договора, что приводит к законодательной неопределенности правовой природы инвестиционного договора, что препятствует использованию договорных форм осуществления инвестиций.

Подводя итог, автор приходит к выводу, что основным отличием инвестиционного договора от договоров, поименованных в Гражданском кодексе РФ, является вложение средств с целью получения прибыли в оговоренные в договоре сроки, необходимость составления инвестиционного проекта.

Диссертант в работе доказывает, что назрела необходимость законодательного закрепления правовой природы инвестиционного договора, в связи с этим считает необходимым внести изменения в Гражданский кодекс РФ и включить главу, регламентирующую вопросы, связанные с инвестиционными договорами, а именно включить понятие и существенные условия инвестиционного договора.

Второй параграф «Виды договоров, заключаемые для обеспечения инвестиционной деятельности» посвящен анализу общей характеристике

гражданско-правовых инвестиционных договоров и анализу видов договоров, заключаемых для обеспечения инвестиционной деятельности. От правильной квалификации инвестиционного договора зависит эффективность правового регулирования соответствующих отношений.

Одними из наиболее распространенных договорных форм осуществления инвестиционной деятельности в настоящее время в Российской Федерации являются договор финансовой аренды (лизинга) и соглашение о разделе продукции. Положения данных договоров закреплены в отдельных законах, к которым относятся Федеральный закон от 29 октября 1998г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» и Федеральный закон от 30 декабря 1995г. № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции».

Принципиально иным видом инвестиционной деятельности является заключение договоров о долевом участии в строительстве многоквартирных домов. Вопрос о том, представляет собой договор участия в долевом строительстве некий вид так называемого инвестиционного договора или нет, продолжает оставаться открытым среди юристов, в то время как действующее законодательство однозначно не позволяет считать данные договоры одновидовыми.

Инвестиционные отношения могут опосредоваться соглашениями о коммерческой концессии, сторонами по которому могут быть коммерческие организации и граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей.

Новой формой привлечения инвестиций в российской практике являются концессионные соглашения, которые заключаются в соответствии с Федеральным законом «О концессионных соглашениях».

Согласно сложившейся судебной практике инвестиционный договор, по условиям которого инвестор обязуется внести денежные средства на строительство и при этом имеет право возврата инвестированных денежных средств, но не приобретает права собственности на результат строительства, является договором займа.

Проанализировав виды договоров, заключаемых для обеспечения инвестиционной деятельности, к числу инвестиционных договоров могут быть отнесены различные гражданско-правовые договоры, в том числе названные правоведами договоры купли-продажи (Д. Бирюков, М.М. Богуславский, С.Л. Колчин, О.Н. Кондрашкова, А.В. Майфат, Л.Г. Сайфулова), аренды (М.М. Богуславский, С.Л. Колчин, А.В. Майфат, С.С. Щербинин), договор подряда (М.И. Брагинский, О.Н. Кондрашкова, Л.Г. Сайфулова, В.В. Силкин, С.С. Щербинин), договор на выполнение проектно-изыскательских работ (С.С. Щербинин), оказания услуг (А.П. Сергеев, С.С. Щербинин), займа (Л.Г. Сайфулова, С.С. Щербинин), кредитный договор (С.С. Щербинин), договоры на приобретение исключительных прав (О.Н. Кондрашкова).

Инвестиционный договор является непоименованным договором, в связи, с чем, и определить его место в системе гражданско-правовых договоров не представляется возможным. При осуществлении инвестиций в

настоящее время могут использоваться различные виды гражданско-правовых договоров, что подтверждается обширной судебной-арбитражной практикой. Данная позиция существует в связи с тем, что в действующем законодательстве предусмотрена возможность заключения инвестиционных договоров, но отсутствуют нормы, определяющие форму, существенные условия самого договора.

Автором обоснован вывод о необходимости выделения инвестиционного договора как отдельного вида договора для законодательного закрепления правовой природы инвестиционного договора для более детального урегулирования правоотношений, возникающих при заключении инвестиционных договоров, в связи с возникающими сложностями в правоприменительной практике по вопросам определения правовой природы конкретного договора и применения к нему соответствующих положений Гражданского кодекса Российской Федерации об обязательствах и договорах.

В третьей главе диссертации **«Элементы гражданско-правовых договоров, регулирующих инвестиционную деятельность»** проанализированы субъекты и объекты гражданско-правовых договоров, регулирующих инвестиционную деятельность, элементы инвестиционного договора, форма и содержание инвестиционных договоров.

В первом параграфе **«Субъекты и объекты гражданско-правовых договоров, регулирующих инвестиционную деятельность»** раскрыты субъекты инвестиционной деятельности и инвестиционных договоров, их правосубъектность, рассмотрены объекты инвестиционной деятельности.

Основное свойство субъекта инвестиционного права - юридическая способность к самостоятельным правовым действиям, включая право заключать инвестиционные договоры, нести ответственность за свои поступки.

Согласно Закону об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений (ст.4) в инвестиционной деятельности принимают участие следующие субъекты:

- инвесторы;
- заказчики;
- подрядчики;
- пользователи объектов капитальных вложений.

Определение круга лиц, которые признаются инвесторами, имеет существенное практическое значение.

Права иностранного инвестора не совпадают с объемом прав национального инвестора. Различен у них и объем правоспособности. Также неодинаковы и основания возникновения правоспособности. Для российских инвесторов, осуществляющих предпринимательскую деятельность, необходимо обязательно пройти процедуру регистрации в органах налоговой службы, и только после этого они вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, носящую инвестиционный характер. В то же время, в соответствии с требованиями Закона об иностранных

инвестициях установлены, специфические правила для иностранных инвесторов.

Правосубъектность иностранных инвесторов, юридических и физических лиц, связывается с законодательством страны происхождения данных инвестиций (т.е. государства, гражданином которой является физическое лицо, либо государство, в котором проживает лицо без гражданства, либо государство, в котором зарегистрирована организация), то правосубъектность государства в данном случае определяется национальным инвестиционным законодательством. Так как такое законодательство закрепляет возможность иностранного государства быть инвестором на территории Российской Федерации, объем прав и обязанностей иностранных государств определяется также и международными соглашениями (в том числе и частнопубличными).

Объектами инвестиционной деятельности могут быть материальные и нематериальные ценности, использование которых отвечает требованиям закона, приносит доход и дает положительный социальный эффект.

Любое имущество (в том числе и деньги), а также имущественные права становятся инвестициями тогда, когда владелец или пользователь этого имущества (имущественных прав) вкладывает их в какой-либо объект с целью получения прибыли и достижения полезного эффекта, то есть осуществляет инвестиционную деятельность.

Исходя из анализа законодательства Российской Федерации и субъектов России, под объектами инвестиционной деятельности следует понимать материальные и нематериальные введенные в оборот объекты гражданских прав, использование которых отвечает требованиям законодательства, действующего в месте реализации инвестиционного проекта, вкладываемые в объекты предпринимательской либо иной деятельности с целью получения прибыли или достижения иного полезного эффекта.

Можно выделить следующие объекты инвестиционной деятельности:

1. денежные средства, целевые банковские вклады, паи, акции и другие ценные бумаги;
2. движимое и недвижимое имущество (технологии, машины, оборудование, здания, транспортные средства, вычислительная техника, сооружения);
3. лицензии, в том числе и на товарные знаки, кредиты, любое другое имущество или имущественные права, авторские права, патенты, ноу-хау, программные продукты, опыт и другие интеллектуальные ценности. Ноу-хау – совокупность технических, технологических и иных знаний, оформленных в виде документации, навыков и производственного опыта, необходимых для организации производства, но незапатентованных. Различают ноу-хау научно - технического, управленческого и финансового характера;
4. права пользования землей, недрами и другими природными ресурсами, а также иные имущественные права.

Проведя анализ регионального законодательства, закрепляющего

нормы касающиеся объектов инвестиционной деятельности, автор выводит такой термин, как «приоритетные объекты инвестиционной деятельности» и дает ему следующее определение:

Приоритетные объекты инвестиционной деятельности – это объекты, с учетом возможностей и особенностей региона (субъектов РФ), требующие наибольшего вложения инвестиций, которые обеспечат инвестору режим наибольшего благоприятствования в виде определенных гарантий и различных льгот.

Поведенный в работе автором анализ регионального законодательства в области инвестиционной деятельности позволил сделать вывод, что в статью, закрепляющую «объекты инвестиционной деятельности» можно включить объекты в том или ином субъекте Российской Федерации в зависимости от имеющихся приоритетных инвестиционных программ того или иного региона и ввести такой термин, как «приоритетные объекты». В последующем это позволит установить те или иные льготы либо гарантии для привлечения инвестиций в ту сферу экономики, которая требует большой разработки, и как следствие вложение инвестиций.

Второй параграф **«Форма и содержание гражданско-правовых договоров, регулирующих инвестиционную деятельность»** посвящен анализу существенных элементов гражданско-правовых договоров, регулирующих инвестиционную деятельность, его форме и содержанию.

Автором обосновано, что в инвестиционном договоре, существенными следует считать следующие условия: предмет, цена, срок, контроль за вложенными инвестициями со стороны инвестора.

В предмете договора инвестирования обязательно должен быть указан порядок, источники, сроки и цели финансирования, так как в соответствии со сложившейся судебной практикой это является существенным условием.

Цена также является существенным условием инвестиционного договора. Договорная цена как стоимость, согласованная сторонами, - это твердая цена, неизменная сумма на весь период строительства.

Еще одним из существенных условий инвестиционного договора является срок. На практике нарушение исполнения обязательства в срок по инвестиционному договору - одно из самых распространенных. В процессе инвестиционной деятельности возможны как объективные, так и субъективные обстоятельства, не позволяющие выполнить обязательство в «разумный» срок, поэтому использовать критерий как «разумность» представляется проблематичным. Срок может устанавливаться конкретной датой, месяцем, кварталом, хотя, как правило, устанавливается не конкретной календарной датой, а определенным кварталом установленного года. От определения срока исполнения обязательства зависит распределение рисков между сторонами, начало исчисления гарантийного срока, установление штрафных санкций за невыполнение условий договора.

Одним из отличительных признаков является контроль за осуществлением инвестиционной деятельности, здесь можно говорить и о государственном контроле, и о контроле инвестора по исполнению

утвержденного инвестиционного проекта, в том числе и контроль иностранных инвесторов. Кроме того, пункт о контроле включается и в договоры, связанные с инвестиционной деятельностью, что подтверждается сложившейся судебной практикой.

Механизм контроля инвестиций включает: систему средств защиты инвестиций; своевременное получение информации по использованию вложенных инвестиций, и по срокам и этапам выполнения инвестиционного проекта.

Также в работе рассмотрены обычные условия инвестиционного договора, к которым автор относит: порядок передачи инвестиций; проведение торгов; наличие инвестиционного проекта; права и обязанности сторон инвестиционного договора.

В заключение диссертации подведены итоги исследования, сформулированы основные выводы по вопросам, составляющим предмет исследования, имеющие как теоретическое, так и практическое значение.

Список использованных источников и литературы включает систематизированный перечень монографической и периодической литературы, диссертаций и авторефератов диссертаций, а также указание на нормативные акты и справочно-правовые источники.

По теме диссертации автором опубликованы следующие работы:

I. Статьи, опубликованные в ведущих рецензируемых научных журналах и изданиях, рекомендованных ВАК Министерства образования и науки Российской Федерации для публикации по кандидатским и докторским диссертациям:

1. Хайруллина А.М. Инвестиционный договор: понятие и существенные условия // Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. №11 (25). - 2012. – Часть 1. - С.203-206.
2. Хайруллина А.М. Региональное инвестиционное законодательство: современное состояние и перспективы развития // Юридическая наука и правоохранительная практика. - №3(21). – 2012. – С.39-45.
3. Хайруллина А.М. Понятие и субъекты инвестиционного процесса: опыт цивилистического исследования // Аспирантский Вестник Поволжья. - №3-4. – 2012. – С.137-139.
4. Мингазова А.М. Виды гражданско-правовых договоров, заключаемых для обеспечения инвестиционной деятельности // Вестник экономики, права и социологии. - №1. – 2015. – С.105 – 107.
5. Мингазова А.М. Особенности договорного регулирования инвестиционной деятельности // Вестник экономики, права и социологии. - №2. – 2015. – С.124 – 126.

6. Мингазова А.М. Механизм правового регулирования инвестиционной деятельности // Вопросы российского и международного права. - №5. – 2016. – С.56-64.

II. Научные статьи, опубликованные в иных изданиях:

7. Хайруллина А.М. Государственное регулирование инвестиционной деятельности // Сборник аспирантских научных работ юридического факультета / Под ред. А.И. Абдуллина. - Казань: Казан. Ун-т, 2011. - Вып. 12. - С.417-422.

8. Хайруллина А.М. Объекты инвестиционной деятельности: понятие и основы правового режима //Актуальные проблемы частноправового регулирования: материалы Всероссийского IX научного форума (г.Самара,27-28 мая 2011г.). С.254-256.

9. Хайруллина А.М. Система правовых стимулов и правовых ограничений инвестиционной деятельности //Актуальные вопросы юриспруденции: материалы международной заочной научно-практической конференции. (21 апреля 2011г.) - Новосибирск: Изд. «ЭНСКЕ», 2011. С.108-114.

10. Хайруллина А.М. Субъекты инвестиционной деятельности // Сборник аспирантских научных работ юридического факультета / Под ред. А.И. Абдуллина. - Казань: Казан. Ун-т, 2012. - Вып. 13.- С.405-409.